



Требование заказчика о предоставлении документов, подтверждающих статус производителя/дилера рассмотрены Верховным Судом Российской Федерации, Арбитражным судом: Дело № А40-220477/15-94-1840 от 29 февраля 2016 г., Дело № А40-53321/2017-145-466 от 31 мая 2017 г.

Документация

Заказчика:

<http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/documents.html?regNumber=31502512468>

П. 3.5.18 Документации: Документами, подтверждающими полномочия участника на предложение и поставку предлагаемого им Товара (или части Товара), если он не является ее производителем или официальным дилером/дистрибьютором, могут быть следующими:

- копии договоров с производителями или официальными дилерами/дистрибьюторами (с приложением документов, подтверждающих статус дилера/дистрибьютора);
- письма предприятий-изготовителей Товара (или официальных дилеров/дистрибьюторов с приложением документов подтверждающими статус дилера/дистрибьютора) в адрес Заказчика (Форма 8), предоставляющие участнику право на предложение этого Товара, с гарантиями отгрузки Товара в случае победы участника в запросе предложений;
- документы, подтверждающие право пользования и владения Товара, находящего на складе.

Доводы ФАС

Решение: <http://solutions.fas.gov.ru/ca/upravlenie-kontrolya-razmescheniya-gosudarstvennogo-zakaza/17-44510-15>

Пунктом 3.5 Документации установлен перечень документов, подтверждающих соответствие участников квалификационным требованиям Документации. В соответствии с пунктом 3.5.17 Документации для официальных дилеров/дистрибьюторов должны быть представлены в обязательном порядке копии дилерских/дистрибьюторских соглашений. Документация (пункт 3.5.17) не предусматривает возможность предоставления отдельных страниц, извлечений из дилерского (дистрибьюторского) договора.

Вместе с тем, в отсутствие обязанности производителя, изготовителя как-либо реагировать на обращения участников закупки на соответствующие запросы, возможность участников закупки сформировать заявочные материалы в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьего лица – производителя, изготовителя закупаемого товара.

Установление в Документации требования о представлении в составе заявки участника закупки подтверждающих документов, предусмотренных п. 3.5.17 Документации, в качестве обязательных к участникам закупки противоречит п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и нарушает ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, нарушает ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции: ограничивает количество потенциальных участников закупки.

Судебные решения:

Дело № А40-220477/15 http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/ab06e4bf-ff33-402c-a0ba-a092e0fb14da/A40-220477-2015_20160229_Reshenija_i_postanovlenija.pdf

http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/0ee3dc19-4941-4fd4-b998-f51b345bcd2/A40-220477-2015_20160611_Postanovlenie_apelljacionnoj_instancii.pdf

http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/043f6f40-811f-4e27-964c-c5050bd17afe/A40-220477-2015_20161018_Reshenija_i_postanovlenija.pdf

№ 305-КГ16-20584 http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/e6f6e9d4-fb61-41f8-a89d-453d29418621/A40-220477-2015_20170217_Opredelenie.pdf



http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/ae8cfcd9-a82b-4b33-b253-9adbdb01cda0/A40-220477-2015_20170428_Postanovlenie_apelljacionnoj_instancii.pdf

http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/0568bea9-1f4a-4b5e-a916-9ec85a26193e/A40-220477-2015_20170424_Opredelenie.pdf

Дело № А40-180170/2015 http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/ebb87b01-a7b3-40e5-a9dc-757264e44ecd/A40-180170-2015_20160129_Reshenija_i_postanovlenija.pdf

http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/12d47a5c-1eca-4ae5-9b12-c3defb2804ff/A40-180170-2015_20160603_Postanovlenie_apelljacionnoj_instancii.pdf

http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/c5c6a0be-034d-4d41-b660-2cc0f72b1350/A40-180170-2015_20161011_Reshenija_i_postanovlenija.pdf

№ 305-КГ16-20133 http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/388aa80e-0ae2-43f8-ae85-5f0514498f6b/A40-180170-2015_20170209_Opredelenie.pdf

Доводы ВС РФ, Арбитражного суда: дело № А40-220477/15

Среди целей ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в ч. 1ст. 1 названного закона закреплены:

- создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в ч. 2 настоящей статьи, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности;
- эффективное использование денежных средств.

Данные цели являются определяющим фактором при установлении заказчиком требований, предъявляемых к участникам проводимой закупки. Установление на стадии отбора участников процедуры проверки наличия возможности у претендентов осуществить поставку товара не противоречит Закону о закупках. Суть требования заключается в наличии документально подтвержденных гарантий поставки товара, являющегося предметом закупки. В качестве документов, подтверждающих отгрузку товара на сумму более 50 % от начальной (максимальной) цены, рассматриваются:

- копии дилерских/дистрибьюторских соглашений для официальных дилеров/дистрибьюторов;
- документами, подтверждающими полномочия участника на предложение и поставку предлагаемого им товара (или части товара), если он не является ее производителем или официальным дилером/дистрибьютором, могут быть следующие:
 - копии договоров с производителями или официальными дилерами/дистрибьюторами (с приложением документов, подтверждающих статус дилера/дистрибьютора);
 - письма предприятий-изготовителей товара (или официальных дилеров/дистрибьюторов с приложением документов, подтверждающими статус дилера/дистрибьютора) в адрес заказчика, предоставляющие участнику право на предложение этого товара, с гарантиями отгрузки в случае победы участника в закупке;
 - документы, подтверждающие право пользования и владения товара, находящегося на складе.

Представление указанных документов о гарантиях отгрузки товара направлено на подтверждение наличия товара, предлагаемого претендентом к поставке, либо свидетельствует о наличии у него возможности поставить предлагаемый им товар.



Представление документального подтверждения гарантий возможности отгрузки товара на сумму более 50 % от начальной (максимальной) цены позволяет оценивать степень надежности претендента применительно к его возможности выполнить поставку, а также способность претендента своевременно удовлетворить потребность заказчика, что соответствует целям, закрепленным в ч. 1 ст. 1 Закона о закупках.

В противном случае участие в закупке недобросовестного лица, у которого отсутствует возможность поставить товар, приведет к срыву срока поставки, расторжению договора, необходимости повторно осуществлять закупку и, в конечном счете, приведет неэффективному использованию денежных средств, выделенных заказчиком на ее проведение.

В данной закупке может принять участие любое лицо, представившее документальное подтверждение реальной возможности исполнения договора, заключаемого по результатам подведения итогов закупки.

Также, в соответствии с правовой позицией Президиума ВАС России, изложенная в постановлении от 28.12.2010 № 11017/10, согласно которой основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов. В торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям.

Включение в документацию о закупке условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупке, необоснованное ограничение конкуренции по отношению к участникам закупки, нарушение равноправия, справедливости, создание дискриминации. Ограничением конкуренции может быть признано не любое ограничение круга потенциальных участников путем установления определенных требований к участникам, а лишь незаконное ограничение круга потенциальных участников закупки путем установления требований, не соответствующих положениям закона. В данном случае требование о предоставлении гарантий отгрузки на сумму более 50 % от начальной (максимальной) цены не противоречит ни Закону о закупках, ни ФЗ «О защите конкуренции». То или иное условие документации о закупке может рассматриваться как нарушающее закон, если антимонопольный орган докажет, что это условие включено в документацию о закупке специально для того, чтобы обеспечить победу в закупке конкретному хозяйствующему субъекту.

Дело № А40-220477/15-94-1840, направлена жалоба в апелляционную инстанцию № 09АП-17804/2016, кассационную инстанцию № Ф05-14030/2016, кассационную инстанцию № 305-КГ16-20584, апелляционную инстанцию № 09АП-7575/2017, апелляционную инстанцию № 09АП-11868/2017.

Доводы ВС РФ, Арбитражного суда: дело № А40-180170/2015

Вопрос о правомерности установления в документации требования к участникам закупки, в соответствии с которым они должны являться производителем либо обладать подтвержденным правом поставки товаров рассмотрен Верховным Судом Российской Федерации в рамках дела № 306-КГ15-1535 (http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/034df6a3-38a1-40e9-a72f-74d49220f306/A65-8455-2014_20150403_Opredelenie.pdf). Верховный Суд РФ указал, что действие заказчика по установлению квалификационных требований к участникам закупки, касающихся наличия у последних статуса производителя оборудования/продукции или уполномоченного дилера производителя, не влекут нарушения антимонопольного законодательства.

Закон о закупках не содержит прямого запрета на указание в документации о закупке на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя. Нормами Документации не определена подача свидетельства от конкретных производителей, в том числе форма свидетельства



производителя не содержит обязательств по предварительному соглашению с участником. Данный документ может быть подан от неограниченного числа заводов-изготовителей требуемой в рамках закупки продукции. Действия заказчика, установившего в документации требование о том, что участник должен представить подтверждение от производителя на поставку оборудования/товара не противоречит положениям ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, исходя из которой потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

При этом организатор закупки производит и поставляет энергоресурсы и входит в систему энергоснабжения Российской Федерации, поэтому приобретение указанного товара именно у производителя или уполномоченного дилера завода-изготовителя является для него принципиально важным и необходимым для качественного выполнения услуг в сфере своей профессиональной деятельности. Дело № 305-КГ16-20133.